

## Les fondements du droit international

Au cours des siècles, les penseurs du droit international n'ont cessé de s'interroger au sujet du fondement de ses règles.

### 1/ Les théories volontaristes

#### *§1 La théorie de l'autolimitation*

**JELINEK** : Selon cette théorie l'Etat n'est limité dans son action à l'égard des autres que par les règles qu'il a lui même accepté.

#### *2§ La théorie de VEREINBARUNG*

**TRIEPEL** : Le droit international naît non pas de la volonté de chaque Etats qui s'exprimerait sur un ou plusieurs objets mais de la fusion des volontés étatiques en une volonté commune. Cette fusion peut prendre la forme expresse d'un traité mais peut être tacite comme la coutume internationale.

#### *§3 La théorie positiviste*

Cette théorie menée par le professeur Italien **ANZILOTTI** et rappelé dans **l'arrêt de la CPJI, de 1927 LOTUS** (France C. Turquie). Considéré comme règle de droit ce qui est reconnu et effectivement pratiqué par les Etats. L'Etat ne peut créer n'importe quel droit et doit tenir compte des nécessités sociales.

Dans **l'arrêt de la CIJ de 1970, Sud Ouest Africain**, la décision rappelle que les Etats nouveaux qui n'ont pas contribué à créer ce droit international sont présumés avoir accepté les règles qui existaient antérieurement.

### 2/ Les théories cherchant le fondement du droit international en dehors de la volonté des Etats

#### *§1 La théorie du droit naturel ou Ecole du droit de la nature et des gens*

La théorie part de l'idée selon laquelle la raison humaine impose certaines règles aux relations entre les hommes même lorsqu'il n'y a pas d'autorité sociale. Il existerait un droit naturel antérieur supérieur à tous. L'idée remonte à Aristote et à l'Ecole Stoïcienne.

**Vitoria** a montré que même souverain l'Etat est contraint de vivre en société et qu'il est limité par le droit naturel qui lui est supérieur. Cette conception se trouve dans le droit romain.

Pour **Grotius** la souveraineté des Etats devrait être limitée par la seule force du droit.

**Vattel** opère une distinction entre le droit naturel, celui qui oblige en conscience sans permettre d'exiger de la part de tel ou de tel Etat un comportement et les règles qui ont été acceptées par les Etats qui s'imposent à ceux-ci et dont ils pourront exiger l'application de la part des autres.

#### *§2 La théorie normativiste*

**Hans KELSEN** élabore ce qu'il appelle un système pyramidal de normes, dans lesquels les règles de droit vont s'emboîter les unes dans les autres et montrer ainsi que le droit interne est subordonné au droit international.

*§3 L'Ecole sociologique*

**Georges Scelle** : Le droit international n'est pas une création de la volonté de l'Etat mais le résultat de la vie sociale et des nécessités de la vie en société. Les organes de l'Etat agissent pour le compte de la communauté internationale.